

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Кодекс), и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 №644/261, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 13.07.2022, поданное ФКП «Союзплодоимпорт», Москва (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №634325, при этом установлено следующее.

Регистрация словесного товарного знака «РУССКИЙ ГРАФИН» по свидетельству №634325 с приоритетом от 30.11.2016 была произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 30.10.2017 по заявке №2016745288 на имя ООО «Родник и К», Московская область, г. Мытищи (далее – правообладатель) в отношении товаров 32, 33 и услуг 35 классов МКТУ, указанных в перечне регистрации.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 13.07.2022, выражено мнение о том, что

регистрация товарного знака по свидетельству №634325 произведена с нарушением требований пунктов 6, 7 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- оспариваемый товарный знак является сходным до степени смешения со следующими средствами индивидуализации, правообладателем которых является ФКП «Союзплодоимпорт»: - серией товарных знаков, в основе которых лежит элемент «Русская», свидетельства №№38389, 254171, 269165, 312401, 309232; 554385; общеизвестным товарным знаком «Русская», свидетельство № 40; наименованием места происхождения товаров «Русская водка», свидетельство № 65/1 (далее - НМПТ «Русская водка»);
- сходство оспариваемого товарного знака с противопоставленными средствами индивидуализации обусловлено тем, что в данных обозначениях доминирующим элементом являются словесные элементы «Русская»/ «RUSSKAYA»;
- противопоставленный товарный знак по свидетельству №38389 был введен в гражданский оборот во времена СССР, когда собственником всего имущественного комплекса государственных предприятий, включавшего объекты интеллектуальной собственности, было советское государство (ст. ст. 94, 97 ГК РСФСР 1964 г.);
- выпуск и дальнейшая реализация продукции, в том числе продукции под определенным наименованием, фактически осуществлялись самим государством в соответствии с утвержденным плановым заданием. Техническая документация и этикетки для продукции, в том числе водки «Русская», разрабатывались централизованно и использовались при выпуске продукции государственными предприятиями в объемах и ассортименте, установленных в государственных планах;
- с 1968 года водка «Русская»/ «RUSSIAN»/ «RUSSKAYA» выпускалась на ликеро-водочных заводах СССР с единой этикеткой и под единым названием, а в 1969 году этикетка водки «Русская»/ «RUSSIAN»/ «RUSSKAYA» была зарегистрирована в качестве товарного знака,

свидетельство №38389. С 2002 года и по настоящее время использование и распоряжение исключительными правами на товарные знаки, включая товарный знак по свидетельству №38389, осуществляет ФКП «Союзплодоимпорт»;

- факт широкой известности подтверждается признанием товарного знака



общеизвестным в Российской Федерации с 31.12.1985;

- товарный знак «Русская»/ «RUSSIAN»/ «RUSSKAYA» использовался и используется государственными предприятиями начиная с 1969 года и на текущий 2022 год длительность его использования составляет 53 года;

- ввиду данного обстоятельства усматривается принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности товаров 33 класса МКТУ, для индивидуализации которых предназначены сравниваемые знаки, одному производителю, в настоящее время ФКП «Союзплодоимпорт»;

- товары «пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; коктейли на основе пива» 32 класса МКТУ, для которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак, однородны товарам 33 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрированы противопоставленные средства индивидуализации;

- относительно безалкогольных напитков 32 класса МКТУ, содержащихся в оспариваемом товарном знаке, необходимо отметить что алкогольные, так и безалкогольные напитки являются товарами широкого потребления и краткосрочного пользования, продажа которых осуществляется в одном месте, и, можно сказать, сопутствует друг другу;

- товары 32 класса МКТУ «минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков; аперитивы безалкогольные; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды минеральные [напитки]; воды [напитки]; воды столовые; квас [безалкогольный напиток]; коктейли

безалкогольные; лимонады; молоко арахисовое [напитки безалкогольные]; молоко миндальное [напиток]; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; соки овощные [напитки]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления минеральной воды; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции для изготовления напитков» оспариваемого товарного знака являются сопутствующими безалкогольным и алкогольным напиткам, поскольку выступают основными компонентами при их производстве, т.е. они однородны им;

- относительно услуг 35 класса МКТУ оспариваемого товарного знака необходимо отметить, что услуги существуют не сами по себе, а предназначены для определенного вида деятельности, в связи с этим для потребителей и участников рынка логично предположить, ФКП «Союзплодоимпорт», как правообладатель товарных знаков, которыми маркируются алкогольные напитки и продукты питания, оказывает и услуги 35 класса МКТУ, которые тесно связаны с товарами, необходимы для введения товаров в гражданский оборот, продвижения товаров на рынке;

- также ФКП «Союзплодоимпорт» является правообладателем товарного знака по свидетельству №254171, зарегистрированного для товаров и услуг

однородных/тождественных товарам и услугам оспариваемого товарного знака;

- под брендом «Русская/RUSSIAN/RUSSKAYA» реализуются продукты питания, в частности: колбаса, мед, пастила и осуществляется подготовка к производству различных безалкогольных напитков, разработаны варианты макетов этикеток для сока;

- ввиду большой известности и давности использования обозначения «Русская/RUSSIAN/RUSSKAYA» на рынке для товара «водка», использование сходного обозначения другим лицом в отношении иных чем «водка» товаров, всё равно будет ассоциироваться у потребителей с ФКП «Союзплодоимпорт», что ущемляет его законные интересы;

- сопоставительный анализ оспариваемого товарного знака и противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №№40, 38389, 254171, 269165, 312401, 309232, а также НМПТ «Русская водка» показывает, что в их состав входят доминирующие семантически тождественные, фонетически и графически сходные словесные элементы: «Русский» - «Русская»/«RUSSIAN»/«RUSSKAYA». Фонетическое сходство доминирующих словесных элементов сравниваемых обозначений обусловлено совпадением количества звуков и совпадающего состава звуков. Семантическое сходство обусловлено совпадением заложенной идеи словесных элементов - «Русская» и «РУССКИЙ ГРАФИН»;

- без слова «РУССКИЙ» слово «ГРАФИН» воспринимается абстрактно, его можно согласовать с названием любого народа, нации, страны. Слово же «РУССКИЙ» характеризует слово «графин», поясняя графин какого происхождения имеется в виду, оно является в словосочетании определяющим, «главным», определяя его семантику и вызываемые обозначением ассоциации;

- также слово «ГРАФИН» используется в товарных знаках разных правообладателей в сочетании с другим словом, непосредственно выполняющим индивидуализирующую функцию в таких обозначениях,

предназначенных для индивидуализации товаров 32 и/или 33 классов МКТУ, это говорит о том, что слово «графин» это «слабый» элемент с точки зрения различительной способности;

- графическое сходство сравниваемых обозначений обусловлено тем, что доминирующие словесные элементы - «Русская»/«СТАРОРУССКАЯ» и «Русский», выполнены буквами русского алфавита;

- оспариваемый товарный знак и противопоставленные средства индивидуализации ассоциируются друг с другом в целом и являются сходными до степени смешения по фонетическому, семантическому и графическому факторам сходства;

- в связи с известностью словесных элементов «Русская»/ «RUSSIAN»/ «RUSSKAYA» среди потребителей алкогольной продукции, обусловленной общеизвестностью товарного знака по свидетельству №40, наличие серии товарных знаков, элемент «РУССКИЙ» акцентирует на себе внимание потребителя при восприятии оспариваемого товарного знака в целом и является доминирующим;

- учитывая наличие общеизвестного товарного знака по свидетельству №40, серии противопоставленных товарных знаков, более полувековое их использование, а также НМПТ «Русская водка», очевидно, что словесные элементы «Русская»/ «RUSSIAN»/ «RUSSKAYA» в отношении алкогольных напитков, в частности, товара «водка», так и безалкогольных, в результате его интенсивного использования широко известен потребителю и ассоциируется с конкретным лицом ФКП «Союзплодоимпорт».

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №634325 недействительным полностью.

Правообладатель, уведомленный в установленном порядке о поступившем возражении, представил отзыв по мотивам возражения, доводы которого сводятся к следующему:

- на официальном Интернет - сайте ФКП «Союзплодимпорт»,

приведена информация, где говорится следующее: «Федеральное казенное предприятие «Союзплодоимпорт» создано 9 апреля 2002 года от имени Российской Федерации распоряжением Правительства Российской Федерации от 29 декабря 2001 г. № 1741-р. ». Таким образом, заявления об известности еще со времен СССР продукции именно ФКП «Союзплодимпорт» являются голословными;

- также следует обратить внимание, что информация об оценках Роскачества в отношении продукции ФКП «Союзплодимпорт», а именно водки «Русская», датирована 2020 годом, в то время, как оспариваемый товарный знак был подан на регистрацию 30.11.2016, то есть информация относится к периоду после даты приоритета;

- оспариваемый товарный знак и противопоставленные товарные знаки, а также НМПТ не являются сходными до степени смешения, поскольку имеют отличия по семантическому, фонетическому и графическому признакам сходства;

- словосочетание «РУССКИЙ ГРАФИН» в оспариваемом товарном знаке, построено по принципу согласования, значение которого в силу грамматических связей, визуального восприятия, графического и цветового исполнения в словосочетании воспринимается как единое целое. Данное словосочетание невозможно поделить на части и прочесть слова в разрыве друг от друга «Русский» и «графин», поскольку теряется назначения словосочетания, его указание на «Русский графин»;

- слово «Русская» воспринимается или будет восприниматься как национальная пляска или как указание на народ. Товарные знаки, содержащие только одно слово «Русская»/«RUSSKAYA» и т. д. - не указывают ни на какую территорию или на принадлежность товара к народу России;

- само по себе слово «Русская» не указывает на принадлежность какого-либо товара России, поскольку не содержит второго слова, то есть указание на предмет, например «Русская кепка» и т.д.;

- довод лица, подавшего возражение, о фонетическом сходстве

обозначения «Русский графин» и «Русская», «Русская водка» является неправомерным. Если следовать такой логике, то обозначение «Красный» является сходным с обозначениями «Калина красная», «Красная зоря» так как отсылает потребителя к чему-то «красному»;

- сравниваемые обозначения не являются сходными фонетически. Словесные элементы [ру-сска-я], [ру-сска-я вод-ка], [рус-си-ан] и спорный товарный знак [ру-сский гра-фин] имеют разное количество слов и слогов. Из всех слогов, совпадет только 1 слог [ру], остальные слоги являются различными;

- что касается однородности товаров, то однородность с товарами 33 класса МКТУ правообладателем не оспаривается, однако, что касается товаров 32 класса МКТУ, а также услуг 35 класса МКТУ, то однородности с товарными знаками лица, подавшим возражение, не прослеживается;

- кроме того, товарный знак по свидетельству №254171, не может служить основанием для выдвижения аргументов против регистрации оспариваемого товарного знака по пункту 6 статьи 1483 Кодекса, так как словесные элементы «Русская, russkaya» в нем признаны неохраняемыми элементами товарного знака;

- в материалах возражения не представлены доказательства того, что использование обозначения «РУССКИЙ ГРАФИН» для товаров 32 класса МКТУ или услуг 35 класса МКТУ вызывает смешение с товарным знаком



- противопоставленные знаки состоят практически полностью из неохраняемых элементов;

- отнести к одному производителю алкогольные товары и безалкогольные и, тем более, услуги 35 класса МКТУ невозможно. В Российской Федерации, не существует ни одного производителя

алкогольной продукции, который бы осуществлял производство алкоголя, безалкогольных напитков и одновременно оказывал бы услуги в сфере рекламы, для третьих лиц.

На основании изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения, поступившего 13.07.2022 и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №634325.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты приоритета товарного знака (30.11.2016) правовая база для рассмотрения заявления включает в себя вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20 июля 2015 г. № 482 (далее - Правила).

В соответствии с подпунктом 1 пункта 2 статьи 1512 Кодекса предоставление правовой охраны товарному знаку может быть оспорено и признано недействительным полностью или частично в течение всего срока действия исключительного права на товарный знак, если правовая охрана была ему предоставлена с нарушением требований пунктов 1 - 5, 8 и 9 статьи 1483 настоящего Кодекса.

Согласно пункту 6 статьи 1252 Кодекса если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее. Владелец такого исключительного права в порядке, установленном настоящим Кодексом, может требовать признания недействительным предоставления правовой

охраны товарному знаку, знаку обслуживания, признания недействительным патента на промышленный образец либо полного или частичного запрета использования фирменного наименования или коммерческого обозначения.

Для целей настоящего пункта под частичным запретом использования понимается:

в отношении фирменного наименования запрет его использования в определенных видах деятельности;

в отношении коммерческого обозначения запрет его использования в пределах определенной территории и (или) в определенных видах деятельности.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, признанными в установленном настоящим Кодексом порядке общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками, в отношении однородных товаров.

Регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в настоящем пункте, допускается только с согласия правообладателя.

В соответствии с требованиями пункта 7 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в отношении любых товаров обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с наименованием места происхождения товаров, охраняемым в соответствии с Кодексом, за исключением случая, когда такое обозначение включено как

неохраняемый элемент в товарный знак, регистрируемый на имя лица, имеющего исключительное право на такое наименование, если регистрация товарного знака осуществляется в отношении тех же товаров, для индивидуализации которых зарегистрировано наименование места происхождения товара.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах. Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42-44 настоящих Правил.

В соответствии с пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

1) звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение;

2) графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные,

заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание;

3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Признаки, указанные в настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю.

При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

Оспариваемый товарный знак по свидетельству №634325 представляет собой словесное обозначение «РУССКИЙ ГРАФИН», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита.



Противопоставленный общеизвестный товарный знак «**RUSSKAYA**», «**РУССКАЯ**», «**RUSSIAN**» №40 [1] является комбинированным и представляет собой этикетку, содержащую словесные элементы «**RUSSKAYA**», «**РУССКАЯ**», «**RUSSIAN**». Товарный знак признан общеизвестным с 31.12.1985 в отношении товаров 33 класса МКТУ: «водка».



Противопоставленный товарный знак **RUSSKAYA** по свидетельству №38389 [2] является комбинированным и представляет собой этикетку, содержащую словесные элементы «**RUSSKAYA**», «**ВОДКА РУССКАЯ**», «**RUSSIAN VODKA**». Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ: «водка».



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №254171 [3] является комбинированным и представляет собой этикетку, содержащую словесный элемент «Русская». Словесные элементы «Русская, russkaya» являются неохраняемыми элементами. Знак выполнен в белом, синем, красном, бежевом, желто-зеленом цветовом сочетании. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 05, 29, 30, 31, 32, 34 и услуг 35 классов МКТУ.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №269165 [4] является комбинированным и представляет собой оригинально выполненный словесный элемент «Русская». Словесный элемент «Русская»

является неохраняемым элементом. Знак выполнен в бежевом, синем, красном цветовом сочетании. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №312401 [5] является комбинированным и представляет собой этикетку, содержащую словесный элемент «Russkaya». Словесные элементы «Русская, russkaya» являются неохраняемыми элементами. Знак выполнен в красном, желтом, синем, белом цветовом сочетании. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №309232 [6] является комбинированным и представляет собой этикетку, содержащую словесный элемент «RUSSKAYA». Словесные элементы «Russkaya, russian vodka» являются неохраняемыми элементами. Знак выполнен в желтом, красном, белом, синем цветовом сочетании. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ «водка».

Противопоставленный товарный знак «СТАРОРУССКАЯ» по свидетельству №554385 [7] является словесным, выполненным стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ.

Противопоставленное наименование места происхождения товара «РУССКАЯ ВОДКА» №65/1 [8] выполнено стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана предоставлена в отношении товара «водка».

Анализ товарного знака по свидетельству №634325 на предмет его соответствия требованиям пункта 6 и пункта 7 статьи 1483 Кодекса, показал следующее.

Сопоставительный анализ оспариваемого и указанных выше противопоставленных общеизвестного товарного знака [1], товарных знаков [2 - 7] показал, что в их состав входят фонетически и семантически сходные словесные элементы – «РУССКИЙ»/«Русская»/«RUSSKAYA», в силу чего сравниваемые знаки ассоциируются друг с другом в целом. Так, данные слова имеют одинаковое количество звуков и состав звуков.

Необходимо отметить, что сходный словесный элемент в оспариваемом обозначении расположен в начальной позиции, с которой начинается восприятие обозначения потребителем.

Так, занимающее в рассматриваемом словосочетании начальное положение слово «РУССКИЙ» в отношении алкогольной продукции несет определенную существенную индивидуализирующую нагрузку с учетом крайне широкой известности такой продукции, индивидуализируемой противопоставленными знаками со словом «РУССКАЯ».

В силу данного обстоятельства в оспариваемом обозначении, сходное слово «РУССКИЙ», несмотря на наличие у него грамматической и семантической связей с другим словом, также особо акцентирует на себе внимание, обуславливая порождение им ассоциативно-смысловых образов, связанных, прежде всего, с Россией (Русью) или чем-то, имеющим отношение именно к ней.

При сравнительном анализе оспариваемого товарного знака и указанных выше противопоставленных товарных знаков коллегия исходила из того, что решающее значение при их восприятии в целом имеют именно фонетический и семантический факторы, на основе которых и было установлено сходство соответствующих слов.

Сходство оспариваемого товарного знака и противопоставленных обозначений [1, 2, 3, 4, 7] усиливается и за счет того, что данные слова выполнены буквами одного и того же (русского) алфавита.

Следует отметить, что для констатации сходства обозначений наличие сходства по всем критериям (визуальный, звуковой, смысловой) не обязательно, так как соответствующие признаки учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункты 42 и 43 Правил).

Относительно противопоставленных товарных знаков [3, 4, 5, 6], коллегия отмечает, что словесные элементы «Русская», «RUSSKAYA», «RUSSIAN» в данных товарных знаках выведены из правовой охраны, в связи с чем, указанные товарные знаки не могут быть противопоставлены оспариваемому товарному знаку.

Необходимо отметить, что противопоставленный товарный знак «RUSSKAYA», «РУССКАЯ», «RUSSIAN» по свидетельству №40 [1] является общеизвестным для товаров 33 класса МКТУ «водка» (признан таковым на основании ранее зарегистрированного товарного знака по свидетельству №38389 [2]), следовательно, была установлена известность противопоставленных товарных знаков в отношении товара 33 класса МКТУ «водка» на основании их длительного и интенсивного использования на территории Российской Федерации под контролем правообладателя – ФКП «Союзплодоимпорт». При этом слово «РУССКАЯ»/«RUSSIAN» противопоставленных товарных знаков [1, 2] является их основным индивидуализирующим элементом и занимает доминирующее положение.

Таким образом, высокая степень сходства элементов «РУССКИЙ»/«РУССКАЯ», «RUSSKAYA» оспариваемого товарного знака и противопоставленных товарных знаков [1, 2, 7] как по смыслу, так и фонетически обуславливает вывод о сходстве сравниваемых обозначений.

Анализ однородности товаров, в отношении которых предоставлена правовая охрана товарному знаку по свидетельству №634325 и противопоставленных знаков [1, 2, 4, 5, 6, 7], показал следующее.

Правовая охрана общеизвестному товарному знаку [1], противопоставленным товарным знакам [2, 6] предоставлена в отношении товара 33 класса МКТУ «водка», который относится к алкогольным напиткам.

Правовая охрана противопоставленному товарному знаку [3] предоставлена, в том числе, в отношении товаров 32 класса МКТУ «аперитивы безалкогольные; воды [напитки]; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки арахисово-молочные; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на основе молочной сыворотки; напитки фруктовые; напиток миндально-молочный; нектары фруктовые с мякотью; оршад; пиво; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; сок томатный [напиток]; сок яблочный; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления ликеров; составы для изготовления напитков; составы для изготовления минеральной воды; сусла; сусло виноградное; сусло пивное; сусло солодовое; таблетки для изготовления газированных напитков; экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции для изготовления напитков» и услуг 35 класса МКТУ «продвижение товаров [для третьих лиц]; снабженческие услуги для третьих лиц (закупка товаров и услуги предприятиям)».

Правовая охрана противопоставленному товарному знаку [4] предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ «аперитивы, арак, бренди, вина, вино из виноградных выжимок, виски, водка, джин, дижестивы, коктейли, ликёры, напитки алкогольные, напитки алкогольные, содержащие фрукты, напитки спиртовые, напитки, полученные перегонкой, напиток медовый, настойка мятная, настойки горькие, ром, sake, сидры, спирт рисовый, экстракты спиртовые, экстракты фруктовые спиртовые, эссенции спиртовые».

Правовая охрана противопоставленному товарному знаку [5] предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ «алкогольные напитки (за исключением пива); аперитивы, арак, бренди, вина, вино из виноградных выжимок, виски, водка, джин, дижестивы, коктейли, ликёры, напитки алкогольные, напитки алкогольные, содержащие фрукты, напитки спиртовые, напитки, полученные перегонкой, напиток медовый, настойка мятная, настойки горькие, ром, sake, сидры, спирт рисовый, экстракты спиртовые, экстракты фруктовые спиртовые, эссенции спиртовые».

Правовая охрана противопоставленному товарному знаку [7] предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ «алкогольные напитки (за исключением пива); аперитивы, арак, бренди, вина, вино из виноградных выжимок, виски, водка, джин, дижестивы, коктейли, ликёры, напитки алкогольные, напитки алкогольные, содержащие фрукты, напитки спиртовые, напитки, полученные перегонкой, напиток медовый [медовуха], настойка мятная, настойки горькие, ром, sake, сидры, спирт рисовый, экстракты спиртовые, экстракты фруктовые спиртовые, эссенции спиртовые».

Противопоставленному наименованию места происхождения товара №65/1 [8] предоставлена в отношении товара «водка».

В перечне оспариваемого товарного знака представлены товары 33 класса МКТУ «алкогольные напитки (за исключением пива); аперитивы; арак; байцзю [китайский алкогольный напиток]; бренди; вина; вино из виноградных выжимок; виски; водка анисовая; водка вишневая; джин; дижестивы [ликеры и спиртные напитки]; коктейли; кюрасо; ликер анисовый; ликеры; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива; напитки алкогольные, содержащие фрукты; напитки, полученные перегонкой; напитки спиртовые; напиток медовый [медовуха]; настойка мятная; настойки горькие; нира [алкогольный напиток на основе сахарного тростника]; ром; sake; сидр грушевый; сидры; спирт

рисовый; экстракты спиртовые; экстракты фруктовые спиртовые; эссенции спиртовые».

Указанные товары 33 класса МКТУ оспариваемого товарного знака и противопоставленных знаков [1, 2, 4-7, 8] относятся к одной и той же родовой группе товаров – «алкогольные напитки», ввиду чего, они являются однородными.

Ввиду данного обстоятельства усматривается принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности указанных (однородных) товаров 33 класса МКТУ, для индивидуализации которых предназначены сравниваемые (сходные) знаки, одному производителю.

Также, в перечне оспариваемого товарного знака представлены товары 32 класса МКТУ «пиво; коктейли на основе пива; пиво имбирное; пиво солодовое; составы для изготовления ликеров; сусла; сусли виноградно-неферментированное; сусли пивное; сусли солодовое; экстракты хмелевые для изготовления пива».

Согласно статье 2 Федерального закона от 22.11.1995 №171 «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» алкогольная продукция - пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции; спиртосодержащая пищевая продукция – пищевая продукция, в том числе виноматериалы, любые растворы, эмульсии, суспензии, виноградно-сусли, иное фруктовое сусли, пивное сусли (за исключением алкогольной продукции) с содержанием этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, более 1,5 процента объема готовой продукции; сусли - спиртосодержащая пищевая продукция, являющаяся полуфабрикатом производства алкогольной продукции, с содержанием этилового спирта, образовавшегося в процессе брожения,

более 1,5 процента от ее объема, получаемая в зависимости от вида алкогольной продукции из ягод винограда (виноградное сусло), из иных фруктов (фруктовое сусло), из воды, пивоваренного солода, хмеля и (или) хмелепродуктов (пивное сусло), из воды и меда (медовое сусло).

Таким образом, товары 32 класса МКТУ «пиво; коктейли на основе пива; пиво имбирное; пиво солодовое; составы для изготовления ликеров; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; экстракты хмелевые для изготовления пива» оспариваемого товарного знака признаны однородными с товарами 33 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков [1, 2, 4, 5, 6, 7] и товарами 32 класса МКТУ «пиво; составы для изготовления ликеров; сусла; сусло виноградное; сусло пивное; сусло солодовое» противопоставленного товарного знака [3].

Вместе с тем, как было указано выше, противопоставленные товарные знаки [3, 4, 5, 6] не могут быть противопоставлены оспариваемому товарному знаку, поскольку словесные элементы «Русская», «RUSSKAYA», «RUSSIAN» выведены из правовой охраны.

Относительно товаров 32 класса МКТУ «минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков; аперитивы безалкогольные; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды минеральные [напитки]; воды [напитки]; воды столовые; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; лимонады; молоко арахисовое [напитки безалкогольные]; молоко миндальное [напиток]; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад;

порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; соки овощные [напитки]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления минеральной воды; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции для изготовления напитков» оспариваемого товарного знака, относящихся к безалкогольной продукции, коллегия отмечает следующее.

Указанные товары 33 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков [1, 2, 4, 5, 6, 7] не являются однородными, с указанными выше, товарами 32 класса МКТУ оспариваемого товарного знака, так как анализируемые товары относятся к разному виду товаров (алкогольная продукция/безалкогольная продукция), имеют различные характерные особенности, различный круг потребителей и условия реализации, а также имеют различное назначение и область применения, то есть обладают высокой степенью неоднородности.

Относительно противопоставленного товарного знака [3] коллегия отмечает, что данный знак зарегистрирован в отношении товаров 32 класса МКТУ «минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков», которые являются однородными товарам 32 класса МКТУ «минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков; аперитивы безалкогольные; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды минеральные [напитки]; воды [напитки]; воды столовые; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; лимонады; молоко арахисовое [напитки безалкогольные]; молоко миндальное [напиток]; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме

заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; соки овощные [напитки]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления минеральной воды; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции для изготовления напитков» оспариваемого товарного знака, поскольку относятся к одной и той же родовой группе товаров – «безалкогольные напитки», имеют одно назначение и один круг потребителей.

Однако ввиду того, что словесные элементы «Русская, RUSSKAYA» противопоставленного товарного знака [3] не является предметом правовой охраны, то данный знак не может быть противопоставлен оспариваемому товарному знаку.

Кроме того, имеется наименование места происхождения товара №65/1 [8] в отношении товара «водка», который не является однородным с товарами 32 класса МКТУ, указанным выше, оспариваемого товарного знака, поскольку, как было указано выше, товары 33 класса МКТУ, относящиеся к алкогольной продукции не являются однородными товарам 32 класса МКТУ, относящимся к безалкогольной продукции, поскольку относятся к разному виду товаров, имеют различные характерные особенности, различный круг потребителей и условия реализации, а также имеют различное назначение и область применения, то есть обладают высокой степенью неоднородности, в виду чего, ассоциаций с наименованием места происхождения товара №65/1 не возникает.

Касаемо услуг 35 класса МКТУ, содержащихся в перечне оспариваемого товарного знака, коллегия отмечает, следующее.

Относительно противопоставленного общеизвестного товарного знака [1], противопоставленного товарного знака [2] и противопоставленного наименования места происхождения товара [8] коллегия отмечает, что правовая охрана данных средств индивидуализаций распространяется на товары 33 класса МКТУ «водка», то есть, именно для товаров, относящихся к пищевой промышленности, а элемент «Русская» является сильным и указывает на происхождение товаров. Однако, в отношении услуг, которые оказываются третьим лицам и направлены на удовлетворение их потребностей, элемент «Русская» не является указанием на происхождение услуг, а воспринимается как средство индивидуализации.

Таким образом, товар «водка» не является однородным с услугами 35 класса МКТУ, так как анализируемые товары и услуги различны по своей природе и назначению, не являются взаимодополняемыми, имеют различные характерные особенности, различный круг потребителей и условия реализации, а также имеют различное назначение и область применения, то есть обладают высокой степенью неоднородности, в виду чего, ассоциаций с общеизвестным товарным знаком по свидетельству №40, а также с противопоставленным товарным знаком [2] и наименования места происхождения товара №65/1 не возникает.

Коллегия отмечает, что однородность соответствующих товаров и услуг, относящихся к продвижению и реализации товаров, была бы возможна в случае, если услуга по реализации была уточнена по ассортименту реализуемых товаров или по сфере деятельности. Вместе с тем, услуги 35 класса МКТУ оспариваемого товарного знака не конкретизированы (указанная правовая позиция содержится в постановлениях президиума Суда по интеллектуальным правам от 31.03.2017 по делу N СИП-476/2016 и от 01.06.2017 по делу N СИП-694/2016).

В соответствии с изложенным коллегия пришла к выводу о том, указанные выше, услуги 35 класса МКТУ оспариваемого товарного знака, не соотносятся с товарами 33 класса МКТУ, то есть являются неоднородными.

С учетом изложенного, довод лица, подавшего возражение, о том, что оспариваемый товарный знак по свидетельству №634325 в отношении товаров 32 класса МКТУ противоречит требованиям пунктов 6, 7 статьи 1483 Кодекса, следует признать убедительным.

Учитывая вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 13.07.2022 и признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №634325 недействительным в отношении товаров 32 класса МКТУ «пиво; коктейли на основе пива; пиво имбирное; пиво солодовое; составы для изготовления ликеров; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; экстракты хмелевые для изготовления пива» и товаров 33 класса МКТУ.